

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-3599/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

30.03.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

<...>ой - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

<...>ой - главного специалиста-эксперта отдела административных производств,

<...>ой - специалиста-эксперта правового отдела,

в присутствии представителей:

от АО «ММЗ «Авангард»: <...> (доверенности от 05.11.2015 № 5162), <...> (доверенность от 05.11.2015 № 5163),

в отсутствие представителя ООО «Торговая компания Русхимия» (извещено письмом Московского УФАС России от 22.03.2018 № ИГ/13232/18, уведомлением о переносе заседания Комиссии от 26.03.2018),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Торговая компания Русхимия» от заключения договора с АО «ММЗ «Авангард» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку кислоты азотной концентрированной 98% (реестровый № 31705732816) (далее - Аукцион), поданное в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Обращение),

УСТАНОВИЛА:

16.02.2018 в Московское УФАС России поступило обращение АО «ММЗ «Авангард» (далее - Заказчик) (вх. № 8235/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «Торговая компания Русхимия» от заключения договора на поставку кислоты азотной концентрированной 98%.

На заседании представители Заказчика доводы и требования Обращения поддержали.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «ММЗ «Авангард» (далее - Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 17.01.2017.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен Аукцион.

Согласно представленным материалам и информации в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт, ЕИС) 13.11.2017 размещена Документация об аукционе. Подведение итогов - 13.12.2017. Начальная (максимальная) цена договора: 974 431,00 руб.

В соответствии с протоколом вскрытия и рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 12.12.2017 № 31705732816-01-231/17 Аукцион признан несостоявшимся, принято решение заключить договор с единственным участником - ООО «Торговая компания Русхимия».

Данный протокол размещен Заказчиком в ЕИС 12.12.2017.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 11.6.8 Положения о закупках в случае, если аукцион признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником аукциона, договор заключается с единственным участником аукциона.

Разделом 11.8 Положения о закупках установлен порядок заключения договоров.

Согласно пункту 11.8.1 Положения о закупках, договор может быть заключен не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, а при проведении закрытого аукциона - со дня подписания итогового протокола.

Согласно пункту 11.8.2 Положения о закупках в случае, если победитель аукциона в срок, указанный в документации об аукционе, не предоставил заказчику подписанный договор, победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 11.8.4 Положения о закупках порядок направления проекта договора победителю аукциона или иному участнику аукциона, с которым должен быть заключен договор, определяется в документации об аукционе.

В соответствии с частью 6.1 Аукционной документации предусмотрено следующее:

6.1.1 Заказчик в течение пяти календарных дней со дня размещения итогового протокола в ЕИС и сайте Электронной площадки передает победителю аукциона проект Договора, который составляется путем включения цены Договора, предложенной победителем аукциона в заявке на участие в аукционе, в проект Договора, прилагаемый к документации об аукционе.

6.1.2 Участник аукциона, с которым заключается Договор, должен подписать, заверить печатью (при наличии) переданные ему Заказчиком экземпляры договора и вернуть их Заказчику в течение 5 календарных дней с момента получения.

6.1.3 Договор может быть заключен не ранее чем через 10 и не позднее чем через 20 календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Заказчиком 12.12.2017 составлен протокол, согласно которому принято решение о заключении договора с Обществом.

11.12.2017 Заказчиком на электронный адрес Общества, указанный в анкете участника в составе заявки, направлен проект договора.

20.12.2017 Обществом в адрес Заказчика направлено обратное электронное письмо, подтверждающее получение от Заказчика проекта договора, а также письмо о подтверждении резерва счета в ПАО Сбербанк для осуществления расчетов по указанному Заказчиком идентификатору договора.

28.12.2017 Заказчиком на электронную почту Общества направлена скан-копия подписанного со стороны Заказчика договора.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 193 ГК РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Следовательно, в срок до 09.01.2018 включительно Общество должно было подписать, заверить печатью (при наличии) переданные ему Заказчиком экземпляры договора и вернуть их Заказчику.

Вместе с тем, из заявления Заказчика следует, что соответствующий договор в установленный срок Обществом направлен не был.

Согласно письменным объяснениям Общества, ненаправление Заказчику подписанного со своей стороны договора связано с отсутствием материальных и технических ресурсов для его исполнения, в связи с изменением контрагентами условий поставки.

Комиссия, в свою очередь, критически оценивает доводы Общества, поскольку все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Торговая компания Русхимия», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

В такой конкурентной процедуре заключение договора является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Иных доказательств направления Заказчику писем или документов, подтверждающих объективную невозможность заключения договора в требуемые сроки, Обществом не представлено.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О

применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Таким образом, в действиях ООО «Торговая компания Русхимия» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус Заказчика и проведенную процедуру.

Пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства России от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что, в случае уклонения победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор, при уклонении победителя закупки от заключения договора, заказчик направляет сведения о таких лицах в ФАС России в срок не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с вышеуказанным участником закупки или со дня истечения срока подписания договора.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Комиссия Управления пришла в выводу, что ООО «Торговая компания Русхимия» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договора и обеспечения исполнения договора Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Торговая компания Русхимия» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Торговая компания Русхимия» установлен факт уклонения от заключения договора с АО «ММЗ «Авангард».

2. Рекомендовать включить ООО «Торговая компания Русхимия» (ИНН: 7717297100, КПП 771701001, ОГРН 1157746714520, место нахождения: 129226, г. Москва, ул. Сельскохозяйственная, д. 11, корп. 3) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений (но не заключение территориального органа о наличии оснований для включения в реестр) об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора о поставшке (исполнителе, подрядчике) с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>а

<...>а